

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 13020121150149

UDC_____

廈門大學

硕 士 学 位 论 文

企业并购中的劳动者参与研究

On Workers' Participation in Mergers and Acquisitions
of Enterprises

谢晓梅

指导教师姓名: 潘 峰 助 理 教 授

专 业 名 称: 民 商 法 学

论文提交日期: 2015 年 3 月

论文答辩时间: 2015 年 月

学位授予日期: 2015 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2015 年 3 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

摘 要

随着我国市场经济的发展，企业并购活动日渐频繁，并购中侵犯劳动者权益的情况屡见不鲜。为保障并购中劳动者的利益，我国法律规定了劳动者对并购事务参与的权利，但是这种粗线条的立法规定并不能解决实践中的问题。为完善我国企业并购中的劳动者参与制度，应在借鉴域外先进立法经验的基础上，明确将职工代表大会或者职工大会作为劳动者参与企业并购的法定机构，并赋予劳动者对并购事务的知情权、协商权和异议权，并明确企业违反法律规定的法律后果以保障劳动者权利。

除了前言和结语外，本文共分为四章，主要内容如下：

第一章研究了企业并购中劳动者参与的基本概念和基本理论问题。本章首先介绍了两个基本概念，即企业并购和劳动者参与，同时界定了本文讨论的范围，将讨论限定在发生于国内的企业并购，且劳动者参与也不包括职工持股等利益性参与。然后分别分析了企业并购中劳动者参与的必要性和理论基础。

第二章主要分析了我国企业并购中劳动者参与制度的现状。本章首先介绍了目前我国关于该项制度的立法规定，然后从立法规定出发分析了现行制度的缺陷，即劳动者参与的代表机构缺位、劳动者参与的内涵界定模糊以及企业违反劳动者参与规则的法律后果不完善等问题，造成并购实践中因缺乏劳动者参与而冲突不断。

第三章主要介绍了企业并购中劳动者参与制度的域外立法。本章介绍了欧盟、德国、日本以及我国台湾地区关于该项制度的相关立法情况，并在总结上述立法经验的基础上，提出了域外立法对我国的借鉴意义。

第四章提出了完善我国企业并购中劳动者参与制度的立法建议。本章从强化企业的告知义务、赋予劳动者协商权和异议权、完善劳动者参与的代表机构以及企业违反义务的法律后果四个方面给出了完善我国制度的建议，以期对我国企业并购中劳动者参与制度的完善有所裨益。

关键词：企业并购；劳动者参与；职工代表大会

ABSTRACT

As the development of market economy in our country, mergers and acquisitions activities of enterprises increase rapidly, and workers' rights were violated frequently as the processes go. We have laws that provide for the right of workers to participate in mergers and acquisitions transactions in our country to protect the interests of workers, but that is not enough to solve the problems in practice due to the rough outline of legislation. In order to improve our country's system of workers' participation in M & A, we should learn from the advanced experience of extraterritorial legislation, clearly define the congress of workers and staff or the general membership meeting as the statutory body for workers to participate in M&A, give workers the right to be informed of the information on mergers and acquisitions transactions and the right to negotiate when they have different opinions, make it clear that a violation of the legal provisions will bear legal consequences.

Besides preface and epilogue, this article will be divided into four chapters. The main contents are as follows:

The first chapter studies the basic concepts and basic theories of the system for workers' participation in M&A. Firstly this chapter introduces two basic concepts, namely M&A of enterprise and workers' participation, which define the scope of this article. It means that it just discuss the mergers and acquisitions that happen domestically, and interests involved such as employee ownership is not included. And then it respectively analyzes the necessity and theoretical basis of workers' participation in M&A.

The second chapter mainly analyzes the present situation of the workers' participation in M&A in our country. This chapter firstly introduces the legislation about the system in our country, and then points out the defects of the current system from the perspective of legislation. These defects are the absence of the representative

offices for workers' participation, the fuzzy connotation of the definition of the workers' participation in M&A, the imperfect legal consequences of enterprises' breaking the rules about the workers' participation, which lead to the lack of workers' participation in mergers and acquisitions practice that cause so many conflicts between workers and enterprises.

The third chapter mainly introduces the extraterritorial legislation of the workers' participation in M&A system. In this chapter, it introduces the legislation about the system in EU, Germany, Japan and Taiwan of China. And then it put forward the significance of reference to our country through summarizing the experience of extraterritorial legislation.

The fourth chapter puts forward the legislative proposals to improve the system of workers' participation in M&A in our country. This chapter gives the suggestions from four aspects, which are strengthening the obligation of enterprise to inform, giving the rights to workers for them to dissent, perfecting the representative office for workers to participate, and clearing the legal consequences in enterprises' violation of the legal obligations, in order to do some help to perfect our country's system of workers' participation in M&A.

Key Words: Mergers and acquisitions of enterprises; Workers' participation;
Congress of workers and staff.

目 录

引 言	1
第一章 企业并购中的劳动者参与概述	7
第一节 基本概念的界定	7
一、企业并购的定义	7
二、劳动者参与的定义	7
第二节 企业并购中劳动者参与的必要性	8
一、维护劳动者的合法权益	8
二、保障企业并购有序进行	9
三、节约企业并购成本和提高企业效益	10
四、事前消除劳资冲突的风险	10
第三节 企业并购中劳动者参与的理论依据	11
一、经济民主理论	11
二、人力资本理论	12
三、公司社会责任理论	12
第二章 我国企业并购中劳动者参与的立法分析	14
第一节 现行法对企业并购中劳动者参与的规定	14
一、企业并购中劳动者参与的代表机构	14
二、企业向劳动者告知并购相关信息的义务	14
三、劳动者在企业并购中的协商建议权	15
四、违反劳动者参与规则的法律后果	15
第二节 我国现行法律规定的缺陷	16
一、企业并购中劳动者参与的代表机构缺位	16
二、劳动者知情权和参与权的内涵界定模糊	17
三、企业违反劳动者参与规则的法律后果不完善	17
第三章 域外企业并购中劳动者参与制度的比较与启示	18

第一节 域外企业并购中劳动者参与制度比较	18
一、欧盟法对企业并购中劳动者参与的规定	18
二、德国法对企业并购中劳动者参与的规定	20
三、日本法对企业并购中劳动者参与的规定	22
四、台湾地区立法对企业并购中劳动者参与的规定	23
第二节 域外企业并购中劳动者参与制度对我国的启示	24
一、域外立法总结	24
二、域外立法对我国的借鉴意义	26
第四章 我国企业并购中劳动者参与制度的完善	28
第一节 规范企业并购中的雇主告知义务	28
一、告知的信息	28
二、告知的形式和对象	28
三、告知的内容	28
第二节 赋予劳动者协商权和异议权	29
一、建立劳资定期协商机制	29
二、赋予劳动者异议权	29
第三节 完善劳动者参与企业并购的机构设置	30
一、确定职工代表大会为劳动者参与的机构	30
二、提高我国企业职工代表大会的组建率	30
三、确立企业并购中职工代表大会的职权	32
第四节 完善企业违反劳动者参与规则的法律后果	33
一、企业违反告知义务的法律后果	33
二、企业拒不组建职工代表大会的法律后果	34
三、未经劳动者参与对企业并购效力的影响	34
结 语	35
参考文献	37

CONTENTS

Preface	1
Chapter1 Summary of Workers'Participation in Enterprises'Mergers and Acquisitions.....	6
Subchapter1 Definition of Basic Concept	6
Section1 Definition of Enterprises' Mergers and Acquisitions	6
Section2 Definition of Workers' Participation.....	6
Subchapter2 The Necessity of Workers'Participation in Mergers and Acquisitions.....	7
Section1 Protect the Legal Rights of Workers.....	7
Section2 Make sure the Mergers and Acquisitions Proceed Orderly.....	8
Section3 Save the Costs of Mergers and Acquisitions and Improve the Efficiency of the Enterprise.....	9
Section4 Eliminate the Risk of Conflict Between the Workers and the Enterprises in Advance.....	9
Subchapter3 The Theory Basis for Workers'Participation in Mergers and Acquisitions.....	10
Section1 The Theory of Economic Democracy.....	10
Section2 The Theory of Human Capital.....	11
Section3 The Theory of Corporate Social Responsibility.....	11
Chapter2 Situation Analysis on Workers'Participation in Mergers and Acquisitions in Our Country	13
Subchapter The Provisions of Existing Law on Workers'Participation in Mergers and Acquisitions	13
Setion1 The Representative Offices of Workers' Participation in Mergers and Acquisitions.....	13

Section2	The Obligation of the Enterprises to Inform the Workers of the Information about Mergers and Acquisitions	13
Section3	The Rights of Consulting and Suggesting for the Workers.....	14
Section4	The Legal Consequences of Breaking the Rules of Workers' Participation in Mergers and Acquisitions	14
Subchapter2	The Defect of the Existing Laws in Our Country	15
Section1	The Absence of Representative Offices for Workers' Participation in Mergers and Acquisitions	15
Section2	The Vaguely Defined Connotation of the Workers' Information Rights and Participation Rights	16
Section3	The Imperfect Legal Consequences of the Enterprises' Breaking Rules about Workers' Participation in Mergers and Acquisitions	16
Chapter3	The Comparision and Enlightenment of Extraterritorial System on Workers'Participation in Mergers and Acquisitions	17
Subchapter1	The Comparision of Extraterritorial System on Workers'Participation in Mergers and Acquisitions.....	17
Section1	The Provision of EU Law on Workers' Participation in Mergers and Acquisitions.....	17
Section2	The Provision of GermanLaw on Workers' Participation in Mergers and Acquisitions.....	19
Section3	The Provision of Japanese Law on Workers' Participation in Mergers and Acquisitions	21
Section4	The Provision of Taiwan Law on Workers'Participation in Mergers and Acquisitions.....	23
Subchapter2	The Revelation of Extraterritorial Law to China	23
Section1	Summary of Extraterritorial Legislation.....	23
Section2	The Reference Significance of Extraterritorial Legislation to China	25
Chapter4	The Suggestions for Workers'Participation in Mergers	

and Acquisitions System in China	27
Subchapter1 Specify the Obligation of the Employer to Inform	27
Section1 The Information of Informing	27
Section2 The Forms and Objects of Informing	27
Section3 The Contents of Informing.....	27
Subchapter2 Give the Workers the Rights to Negotiate and Dissent.....	28
Section1 Establish a Mechanism for Regular Consultations between the Workers and the Enterprises	28
Section2 Give the Workers the Rights to Dissent	28
Subchapter3 Improve the Representative Offices	29
Section1 Name the Congress of the Workers and Staff to be the Representative Offices	29
Section2 Increase the Formation Rate of the Congress of the Workers and Staff in the Enterprises	29
Section3 Specify the terms of References of the Congress of the Workers and Staff in Mergers and Acquisitions	31
Subchapter4 Specify the Legal Consequences of the Enterprises'Breaking rules about Workers'Participation.....	32
Section1 The Legal Consequences of Breaking the Obligation to Inform	32
Section2 The Legal Consequences of not Forming the Congress of the Workers and Staff.....	33
Section3 The Affect to Validity of Mergers and Acquisitions Without Workers' Participation.....	33
Conclusion	34
Bibliograghy	36

引言

一、选题背景及研究意义

根据《中国企业并购年鉴（2012）》的数据，2002—2011年，中国企业并购规模壮大迅速，交易量从2002年的951起上升到2011年的3125起，交易金额由778亿元上升到5677亿元，而鉴于国内产业重组持续的态势，上述交易活动的并购标的主要集中于国内市场；^①根据清科研究中心的研究报告，2014年中国共完成1929起并购交易，同比增长超过五成，涉及的并购交易金额共计1184.90亿美元，同比上升近三成，而其中国内的并购表现十分抢眼，完成并购交易案例1737起，同比增长58.8%，交易量占全部案例的90.0%，共涉及交易金额813.21亿美元，较2013年大幅攀升94.8%，占总交易金额的68.6%。^②企业并购风起云涌之势在我国可见一斑。

企业并购作为公司治理中的一种企业重组方式，虽然其在市场经济中已日益成为企业改善自身经营状况、提高竞争力、实现营运目标的重要手段，但是如同企业其他行为一样，企业并购同样是一把双刃剑。在实现企业经营状况改善的同时，不可避免会出现一些消极的后果，劳资冲突便是其中较为典型的一种表现。例如，2011年百事与康师傅的并购中，百事员工以侵犯知情权为由罢工；2012年百威英博旗下的大连啤酒股份有限公司员工举行罢工维权，深圳苏赛特商业数据董事长李保均评论称，大连工厂罢工与雪花杭州西湖工厂停产遥相呼应，加上那些并未曝光的并购所导致的停产罢工事件，“罢工”成了啤酒行业并购后所面临的经常性和棘手问题；2013年东莞诺基亚3000员工大罢工，而原因正是微软收购诺基亚的过程中，没有足够的透明度，企业与工人缺乏沟通，没有考虑工人的利益。有调查显示，企业并购案失败的十大原因中，有八项直接或间接与劳动、

^① 张金鑫.中国企业并购年鉴[M].北京:中国经济出版社,2012.9-10.

^② 清科研究中心.清科数据：2014年迎并购市场的狂欢，互联网并购市场贡献率扩大[EB/OL].

<http://research.pedaily.cn/201501/20150120377279.shtml>, 2015-01-20/2015-03-16.

人事或人力资源有关。^①企业并购由于其短时间内对企业的人财物进行大规模调整，在一定程度上加速了劳资纠纷的产生，加剧了劳资之间的紧张关系，使劳资冲突频繁发生。目前，随着企业并购的增多，因并购产生的劳资纠纷也日益增多，影响日益扩大，甚至影响了和谐劳动关系的构建和社会稳定，这应当引起我们的足够重视。

企业并购过程中劳资冲突产生的原因有诸多方面，但劳资沟通不畅、缺乏劳动者参与是其中的重要原因之一。纵观我国现行法律，虽然偶有提及劳动者参与制度的规定，但都因缺乏操作性而并未发挥作用。具体到企业并购中的劳动者参与制度，法律规范层次比较低，多为部门规章或地方性规定，且主要是为规范国企并购而出台，这种置市场经济背景下民营企业活跃的经济活动于不顾的做法无疑是不可行的。我们不仅需要对企业并购中劳动者参与制度的较高层次的细化的法律规定，更需要将市场经济中所有企业之间因并购引发的劳动者参与问题纳入管理。法律的缺失并不等于问题的不存在或不严重，更多的时候是因为法律的滞后性，对许多新事物无暇顾及。但这并不能就此说明我们对这些问题可以置若罔闻，正是因为法律的缺失才更有必要对该问题予以研究，找出相关症结，探索解决的办法。作为一种冲突的预防机制，在企业并购中强调劳动者参与，不仅保证了劳动者的知情权，且能够将利益矛盾扼杀于摇篮之中而不至于酿成激烈的冲突，这不失为构建并购中和谐劳动关系的良方。

2014年6月11日，最高人民法院发布了《关于人民法院为企业兼并重组提供司法保障的指导意见》，文件指出，企业职工虽然不是企业兼并重组协议的缔约方，但其是利益攸关方。^②人民法院在审判执行中要及时发现和注意倾听兼并重组企业职工的利益诉求，依法保障企业职工合法权益，引导相关企业积极承担社会责任，有效防范兼并重组行为侵害企业职工合法权益。该文件从劳动者利益相关方和企业社会责任的角度指出企业并购中尊重劳动者的合法权益，更像是一种结果上的倾向，司法机关作为权利救济的最后渠道如此规定当然无可厚非，但是这也突出了并购中缺乏劳动者参与的法律规定的困境。劳动者对并购事

^① 娄池.微软并购诺基亚后：谁在抛弃东莞诺基亚员工

[EB/OL].http://www.techweb.com.cn/business/2014-01-06/1377509_3.shtml, 2014-01-06/2015-03-26.

^② 2014年最高人民法院《关于人民法院为企业兼并重组提供司法保障的指导意见》第19条。

务参与权利的法律空白给并购中劳动者权益的救济抹上了更多的不确定性色彩。

在企业并购中强调劳动者参与,在实体上赋予劳动者对企业并购事务的参与权,程序上为劳动者参与并购事务提供制度安排,为劳动者的利益诉求提供一个内部解决的渠道,从根本上保障了劳动者的合法权益,但是企业并购中的劳动者参与制度意义远不止此:首先,对于劳动者而言,并购中的参与权不仅是维护其自身权益的有效措施,更提高了其企业中的自我感知能力和价值存在感;其次对企业而言,如上文所述,并购后罢工已经成为某些行业所面临的经常性棘手问题,虽然在并购中强调劳动者参与会使企业丧失一定的经营管理利益,但相对于避免不必要的劳资冲突而言,无疑是舍小取大的明智选择;再次,对于社会而言,可以降低社会解决劳资矛盾的成本,防止群体性劳资纠纷的大规模爆发,有效制止扰乱社会秩序、影响生产生活情况的出现。因此,并购中的劳动者参与制度不仅保障了劳动者的知情权,同时强调在并购事务中劳动者的协商共决,为劳资矛盾的解决提供渠道,使矛盾化解于萌芽状态,不但可以最大可能的使劳资冲突免于爆发,而且可以进一步促进劳资关系的和谐。

二、本选题的研究现状

在笔者阅读的范围,只有姜颖的《劳动者对企业并购的集体参与研究》一文系统地研究了企业并购中的劳动者参与问题。该文明确了企业并购中应以职工代表大会或者职工大会作为劳动者参与企业并购的基本形式,并赋予劳动者在企业并购中的知情权、建议权和协商权,同时强化了权利的保障机制。^①但是正如文章题目所表现的,作者将企业并购中的劳动者参与限定在集体参与的范围,而忽略了劳动者对企业并购事务个人参与的权利,这对该问题的研究来说是不够的。

目前学术界已经对劳动者参与问题和企业并购中的劳动者权益保障进行了比较深入的探索,并取得了一些有益的成果。

首先,系统地研究劳动者参与制度的著作有周超著《职工参与制度法律问题研究》一书。他认为,在我国建设和完善现代职工参与制度只能遵循循序渐进和立足于基本国情的道路,但在方向上又应该坚持参照国际通行的做法,认真吸取

^①姜颖,沈建锋.劳动者对企业并购的集体参与研究[J].中国人力资源开发,2014,(11):97-101.

已被证明是行之有效的国外经验,进而通过新的立法实践、合理的制度设计与制度创新,促使一个旨在保障职工参与得以切实实施的法制体系的形成,从而逐步确立和完善与现代企业制度相适应的中国式职工参与制度,因此,在职工的管理参与和利益参与如何能够在法律上与相关制度协调起来,职工代表大会制度和工会制度如何才能彼此协调以适应现代企业制度发展的需要等方面,我国的职工参与制度面临着重大的改革。^①郝磊在《利益平衡视野下我国公司的职工参与权制度研究》中认为,我国公司立法虽然引入了职工参与权制度,但是其存在着诸多的不足与缺陷,严重影响了职工参与公司权利的充分实现,因此其主张建立强制职工董事制度并赋予职工董事享有与股东代表董事同等权利、完善职工代表大会等以保障职工民主参与公司管理并提供救济措施以防止职工民主权利遭受侵害。

②

其次,目前学界有不少关于企业并购中劳动者权益保护的研究成果,虽然也有部分内容涉及并购事务的劳动者参与,但大都关注于企业并购中劳动者就业权的研究,较少对企业并购中劳动者参与制度进行系统专门的研究。相关的研究如肖蓓著《企业并购中劳动者劳动权保护法律问题研究》认为,并购中企业需要改变视劳动者为负担的错误观念,应当以劳动者至上、公平正义、劳资利益共同体、义务责任等正确理念为指导构建新型的和谐劳动关系,通过立法和公共政策的制定使企业承担保护劳动者劳动权的义务,建立起劳动者解雇保护、劳动者参与管理、劳动者职业培训、劳动者经济补偿、激励企业吸纳就业等一系列能促进和谐劳资关系形成的具体制度,对劳资关系进行协调和平衡,同时强调企业并购中政府的介入以及劳动者的自立;^③张颖慧在《企业组织变动与工作权保障》一文中认为,企业组织变动应确立劳动合同承继制度中的雇主商定留用权以及劳动者拒绝留用权,同时在解雇保护制度的重构中,应确立宪法、民法以及劳动法的综合保护体系和小微企业的排除制度;^④王健和宋勇泉的《公司合并与权益保护》认为,公司合并完成后,合并公司不能随意解雇被合并公司的员工,应遵守拟制解

^①周超.职工参与制度法律问题研究[M].北京:中国社会科学出版社,2006.20-21.

^② 郝磊.利益视野下我国公司的职工参与权制度研究[J].国家行政学院学报,2011,(2):57-60.

^③ 肖蓓.企业并购中劳动者劳动权保护法律问题研究[M].北京:中国社会科学出版社,2012.11-12.

^④ 张颖慧.企业组织变动与工作权保障(博士学位论文)[D].吉林:吉林大学,2012.20-21.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库